



**UNIVERSIDAD CESAR VALLEJO**  
**ESCUELA ACADEMICO PROFESIONAL DE**  
**DERECHO**

**TESIS**

**LA VULNERACIÓN DEL DERECHO A LA PROPIEDAD DE LAS  
COMUNIDADES NATIVAS E INDIGENAS, EN EL MARCO DEL  
DESARROLLO DE LA INDUSTRIA EXTRACTIVA EN EL PERÚ**

**PARA OPTAR EL TÍTULO DE:**  
**ABOGADO**

**AUTOR**  
**RAÚL EDUARDO FERRO CASAPIA**

**ASESOR TEMATICO**  
**Dra. GIANNINA NUÑEZ OCHARAN**

**ASESOR METODOLOGICO**  
**Dr. GERARDO F. LUDEÑA GONZÁLEZ**

**LIMA– PERÚ**  
**2012**

***DEDICATORIA:***

*A mis padres por el  
gran esfuerzo que han  
hecho para darme una  
educación ejemplar.*

**AGRADECIMIENTO:**  
*Agradezco a mis  
amigos y a mi familia  
por hacer posible que  
pueda realizar esta  
tesis.*

## PRESENTACION

Señores miembros del jurado calificador teniendo en consideración los reglamento técnicos establecidos por la Universidad Cesar Vallejo sede lima norte, ha sido elaborada la estructura de este trabajo de investigación denominado **“La Vulneración del Derecho a la Propiedad de las Comunidades Nativas e Indígenas, en el Marco del Desarrollo de la Industria Extractiva de la Industria Extractiva en el Perú”** El presente trabajo tiene como fin analizar la problemática que se ha suscitado en los últimos años entre el Gobierno Peruano y diversas comunidades nativas como indígenas sobre el derecho que estas tienen sobre el suelo que habitan.

El grado de importancia de esta investigación es muy alto debido a que ya ha entrado en vigencia la Ley N° 29785, Ley del derecho a la consulta previa a los pueblos indígenas u originarios reconocido en el convenio N° 169 de la Organización Internacional de Trabajo, por el cual se hace referencia los derechos de estos pueblos y comunidades indígenas u originarias, los cuales tienen carácter constitucional aunque en la realidad parecieran que no es así.

Es mediante este trabajo de investigación que presento, obtener el título de licenciado en Derecho, el mismo que consta de tres capítulos:

En el Capítulo I *EL PROBLEMA*, se presenta el planteamiento de la investigación, formulación del problema, justificación, y objetivos de la investigación.

En el Capítulo II *MARCO TEORICO*, comprende los antecedentes, planteamientos teóricos y más información recaba que ayude a dar una línea conceptual para poder entender y posteriormente delimitar la problemática y dar una posible solución al problema planteado.

En el Capítulo III *RESULTADOS*, se encuentran los resultados de la investigación hechas a partir de las muestras de las encuestas y entrevistas realizadas.

## INDICE GENERAL

DEDICATORIA:	ii
AGRADECIMIENTO:	iii
PRESENTACION:	iv
INDICE GENERAL	v
INTRODUCCIÓN	ix
CAPITULO I EL PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	1
1.1 Planteamiento del problema	1
1.2 Formulación del Problema	2
1.3 Objetivos	2
1.4 Justificación	3
1.5 Delimitación	6
MARCO METODOLOGICO	7
1.6 Hipótesis	7
1.7 Variables	7
1.8 Matriz de Operacionalización	8
1.9 Definición Conceptual	9
1.10 Definición operacional	10
1.11 Indicadores	10
1.12 Paradigma	10
1.13 Nivel de investigación	11
1.14 Diseño de Estudio y Tipo de Estudio	12
1.14.1 Diseño de Estudio	12
1.15 Población y Muestra	12
1.16 Métodos de Investigación	12
1.17 Técnicas e instrumentos Método Deductivo	12
1.18 Instrumentos de recolección de datos	13
CAPITULO II MARCO TEÓRICO	13
2.1 Antecedentes de la investigación	13
2.2 Marco Histórico	15
2.3 Marco Normativo	16
2.3.1 La Propiedad	16
2.3.2 Las Clases de Propiedad	17
2.3.3 Código Civil Peruano de 1984	18
2.3.4 Restricciones Legales de la Propiedad	19

2.3.5 Territorio.....	20
2.3.6 Las Comunidades Nativas.....	22
2.3.7 Autonomía y Régimen de Propiedad de la tierra comunal .....	24
2.7.8 El Abandono de las Tierras Comunales.....	24
2.7.9 La Industria Extractiva .....	25
2.7.10 La Industria Extractiva en el Perú.....	25
2.7.11 Lugares donde se desarrolla la Industria Extractiva.....	25
2.7.12 La Industria Extractiva y su Impacto en las Poblaciones locales ....	26
2.7.13 La Industria Extractiva y la Vulneración de los Derechos Humanos de las Poblaciones .....	27
2.7.14 La Industria Extractiva Mal Manejada.....	27
2.4 Bases Teóricas – Doctrinarias.....	28
2.5 Marco conceptual.....	36
CAPITULO III RESULTADOS .....	64
3.1 Análisis de fuente documental.....	65
<b>Corte Interamericana de Derechos Humanos.....</b>	<b>65</b>
<b>Caso de la Comunidad Mayagna (Sumo) Awas Tingni Vs. Nicaragua.....</b>	<b>65</b>
<b>Corte Interamericana de Derechos Humanos.....</b>	<b>65</b>
<b>Comunidad Indígena Yakye Axa - Paraguay.....</b>	<b>66</b>
3.2 Entrevistas de profundidad.....	67
3.3 Encuestas.....	70
3.4 Marco Comparado.....	75
3.5 Discusión.....	78
3.6 Conclusiones.....	79
3.7 Recomendaciones (Propuesta lege ferenda).....	79
PROYECTO DE REFORMA CONSITUCIONAL QUE PROPONE AMPLIAR LOS DERECHOS DE LAS COMUNIDADES, RESPECTO A SUS TIERRAS .....	80
3.8 Anexos.....	81
BIBLIOGRAFÍA.....	82

## **RESUMEN**

El presente trabajo de investigación tuvo como finalidad dar soluciones adecuadas a los conflictos suscitados entre las comunidades nativas, campesinas y el Estado, respecto a la extracción de recursos naturales ubicados dentro de los territorios, de dichas comunidades.

El problema nace por la falta de respeto que se tiene por los territorios que ocupan en la actualidad, los cuales son ricos en minerales y combustibles fósiles, por lo que se vuelven punto de atracción de inversionistas internacionales, y el estado a fin de poder explotar dichos recursos, los declara de interés público a fin de poder expropiar libremente esos territorios, negando oposición alguna a sus habitantes para evitar dicha expropiación, siendo solo negociable el monto de indemnización por los perjuicios causados fruto de la expropiación.

A fin de poder dar soluciones a este conflicto, la investigación se basó con características cualitativas, con un enfoque descriptivo, a fin de que a partir de los hechos recabados se describa la problemática, la que posteriormente será analizada y contrastada con los instrumentos de recolección de datos a fin de que permitan dar respuestas claras y adecuadas a la realidad de la problemática.

Asimismo el análisis de la normativa vigente en comparación con la internacional hará que se emplee un enfoque más abierto y pudiendo encontrar un estándar internacional para evitar los enfrentamientos entre Estado y comunidades. Todo esto con el fin de poder conservar la historia cultura y características esenciales que hace que una comunidad sea considerada como un pueblo étnico.

Las palabras claves para esta investigación son Derecho a la Propiedad, Comunidades Nativas e Indígenas, Industria Extractiva

## **ABSTRACT**

The present research aimed to provide adequate solutions to the conflicts arising between indigenous communities, farmers and the state, compared to the extraction of natural resources located within the territories of these communities.

The problem arises because of the lack of respect they have for the territories they occupy at present, which are rich in minerals and fossil fuels, so they become center of attraction for international investors, and the state in order to exploit such resources, of public interest in order to expropriate these lands freely, denying any opposition to its people to avoid such expropriation, only being negotiated the amount of compensation for damage caused resulting from the expropriation.

In order to provide solutions to this conflict was based research with qualitative characteristics, with a descriptive approach, so that from the facts collected describing the problem, which later will be analyzed and compared with the data collection instruments data in order to enable clear and appropriate responses to the reality of the problem.

Also the analysis of regulations compared to international use will cause a more open approach and can find an international standard to avoid clashes between government and communities. All this in order to preserve the history and culture essential characteristic that makes a community is considered as an ethnic people.



## INTRODUCCIÓN

En los últimos años el Perú como país, ha venido reflejando grandes avances en su economía, estimándose que para el cierre del presente año tenga más del 6%<sup>1</sup> en crecimiento, lo que es un buen signo para los inversionistas extranjeros creándoles confianza para poder invertir en nuestro país. Uno de los principales sector de inversión es la industria extractiva, que podemos dividir en a) Minería y b) Hidrocarburos, las cuales generan muchas ganancias para los inversionistas, ya que la extracción de los recursos en bruto tienen un precio muy por debajo del que se podría obtener luego de procesarlo. Encontrándose la principal ganancia en el procesamiento para su posterior comercialización.

Según el Ministerio de Energía y Minas la Industria Minera participa en las exportaciones con un 57.13%, mientras que la industria petrolera y gasifica participa con un 10.81%, el resto de porcentaje se reparte entre exportaciones agrícolas textiles, químicos, etc. Lo que evidencia que el Perú es un país minero y depende mucho de la explotación de sus yacimientos de mineras para poder generar riquezas y con ende poder mejorar la vida de la comuna mediante las regalías y canon minero.<sup>2</sup>

En el otro lado de la meza de este desarrollo económico, se encuentran las comunidades nativas y campesinas que se ven afectas frente a la explotación de recursos minerales o combustibles fósiles, debido a que sus territorios donde ellos se asentaron miles de años antes que el concepto de “Estado” se conociera en el nuevo continente, se encuentran sobre grandes yacimientos petroleros, gasíferos o mineros, por lo que interrumpen su explotación, mas aun si el estado ha declarado como necesidad publica la explotación de dichos recursos. Es por eso que el presente trabajo cobra su razón de ser, para poder explicar el límite que tiene el Estado frente a los derechos de estas comunidades a la hora de explotar los recursos y como la propiedad colectiva que ejercen estas comunidades debería ser respetada en

---

<sup>1</sup> <http://laeconomia.pe/pbi-peru-2011-2012.html>

<sup>2</sup> [www.minem.gob.pe](http://www.minem.gob.pe)

vez de ser contaminadas con agentes nocivos producidos en el desarrollo de la de la extracción de recursos.

Por tal razón el presente trabajo se debido en tres capítulos. Siendo el CAPITULO I, donde se plantean los problemas, hipótesis, objetivos, justificación, y la delimitación de esta investigación, asimismo en este capítulo se pone en prácticas diversos instrumentos de recolección de datos, los que permiten tener una idea del conocimiento de la comunidad frente a este perjuicio que se comete contra las comunidades. En el CAPITULO II, que corresponde al marco teórico, se expresan los conceptos, teorías, pensamientos y reglamentos por lo que se plantea tener un mayor conocimiento del tema a fin de poder encontrar las causas del problema para posteriormente, en el CAPITULO III, generar los resultados de los instrumentos de recolección de datos (Rodríguez Gómez, Gil Flores, & García Jiménez, 1996). Para poder evaluarlos y dar como resultados una posible solución al problema contribuyendo con un proyecto de dispositivo normativo que pueda dar fin o mejorar significativamente los problemas antes explicados a fin de poder salvaguardar los derechos de las comunidades.